

РЕШЕНИЕ

12 мая 2011г. г. Самара

Комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

рассмотрев дело № 7226-11/8, возбужденное по заявлению гр. Н. Д.М. по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении заявителю смс-сообщений рекламного характера, без получения на то его предварительного согласия

в присутствии представителей:

заявителя – Н. Д.М. (443041, г. Самара, ул., д. 66а, кв. 276) на рассмотрение дела не явился (уведомлен о времени и месте рассмотрения дела Определением об отложении рассмотрения дела №7226-11/8 (исх.№3220/8 от 29.03.2011г.) по электронной почте, что подтверждается отчетом об отправке от 30.03.2011г.);

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – представитель ЗАО «Волгоград-GSM» (доверенность №00003/а от 14.04.2010г.) (уведомлены о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, что подтверждается уведомлением №44309929585495 о вручении письма Почты России);

заинтересованное лицо – представители ОАО «МегаФон» на рассмотрении дела не явились (уведомлены о времени и месте рассмотрения дела Определением об отложении рассмотрения дела №7226-11/8 (исх.№3220/8 от 29.03.2011г.) по электронной почте, что подтверждается отчетом об отправке от 30.03.2011г.);

представители ОАО «СМАРТС» на рассмотрение дела не явились (уведомлены о времени и месте рассмотрения дела Определением об отложении рассмотрения дела №7226-11/8 (исх.№3220/8 от 29.03.2011г.) по электронной почте, что подтверждается отчетом об отправке от 30.03.2011г.);

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В адрес Самарского УФАС России поступило заявление Н..... Дмитрия Михайловича (443098, г. Самара, пр., 467-32) (исх. б/н от 15.12.2010г. / вх.№ 295 от 21.12.2010г.) согласно которому: «В связи с тем, что на мой номер сотового телефона

+7..... 0.. 61, начиная с 31 октября 2010 года включительно, систематически без моего предварительного согласия приходит несанкционированно рекламная рассылка коммерческого характера (реклама коммерческого такси), прошу Вас принять меры необходимого реагирования для целей пресечения таких неправомерных действий неизвестных мне третьих лиц... При этом следует учесть, что при заключении договора с МегаФон-Поволжье в Самаре 06.08.2010г., я отдельно оговорил и указал в соглашении с оператором и подписываемыми документами, что НЕ желаю получать никакую рекламу по телефону ни голосовыми ни СМС сообщениями. Однако, в нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе», на протяжении всего периода обслуживания с августа 2010 года, несмотря на мой прямой запрет, мой телефон забрасывается СМС рекламой...».

Согласно дополнению, направленному заявителем в адрес Самарского УФАС России (вх.№2795 от 27.12.2010г.), в адрес гражданина были направлены следующие смс-сообщения: 31 октября 2010г. и 01 ноября 2010г. от абонента «200 01 00» СМС-сообщение «Поездка по городу 100 руб до 10км!!! Такси 2000100», 14 декабря 2010г. от абонента «200 02 02» СМС-сообщение «Любая поездка по городу 70 рублей до 5 км! ТАКСИ: 2000202», 14 декабря 2010г. от абонента «302 03 02» СМС-сообщения «ТАКСИ 302-0-302, 150 р. до 10 км. Далее 10 р. км. тел 302-0-302», 17 декабря 2010г. от абонента «+ 302 50 50» СМС-сообщения «TAXI 302-50-50! Поездка от 70 руб. TAXI 302-50-50!».

В договоре №3077016 от 06.08.2010г., представленном заявителем в адрес Самарского УФАС России, в графах «Я абонент согласен на получение рекламы при использовании Услуг, если не указано другое; использование сведений обо мне в системе информационно-справочного обслуживания Оператором или третьими лицами (представителями Оператора)» выделена строка «не согласен».

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только **при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.**

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Самарским УФАС России в целях установления лиц, направивших смс-сообщения гражданину был осуществлен запрос информации в адрес ОАО «МегаФон» (исх.№681/8 от 27.01.2011г.), как оператору связи, с которым у Заявителя заключен соответствующий договор.

В ответ на данный запрос ОАО «МегаФон» представило информацию (исх.5/7-650-исх-00025/11 от 08.02.2011г. / вх.№596-з от 08.02.2011г.) о том, что на абонентский номер <...> поступали СМС-сообщения: 14.12.2010г. смс-сообщение с номера 2000202 и 17.12.2010г. смс-сообщения с номера 302 50 50 через СМС-центр +7 902 370 02 74.

Согласно распечатке с сайта <http://www.prosota.ru> оператором сотовой связи смс-центра +7 902 370 02 74, через который осуществлялась смс-рассылка является ОАО «СМАРТС».

Из письменных объяснений ОАО «СМАРТС» (исх.№02-488 от 18.03.2011г. / вх.№1676 от 18.03.2011г.) и документов приложенных к ним, представленных в ответ на Определение о возбуждении дела №7226-11/8 (исх.№1688/8 от 01.03.2011г.) следует, что согласно решению Федерального Агентства Связи об изменении ресурса нумерации единой сети электросвязи РФ №23962 от 28.08.2008г. ресурс нумерации 3700000-3799999 выделен ОАО «СМАРТС». Так как ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, то по распределению номер <...> был закреплен за СМС-центром ЗАО «Волгоград-GSM». Данный факт подтверждается письмом ЗАО «Волгоград-GSM» от 15.03.2011г. исх.№60/КД, в котором указано, что номер +7 902 370 02 74 закреплен за СМС-центром ЗАО «Волгоград-GSM».

Определением об отложении рассмотрения дела №7226-11/8 (исх.№3220/8 от 29.03.2011г.), в соответствии с пунктом 3.45.5 Административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе Комиссией Самарского УФАС России было осуществлена замена ненадлежащего лица — ОАО «МегаФон», на надлежащее лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» – ЗАО «Волгоград-GSM».

ЗАО «Волгоград-GSM» является рекламораспространителем указанной рекламы, то есть лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, что подтверждается письменными объяснениями Генерального директора ЗАО «Волгоград-GSM» Ю. С.В. (исх.№4юр-39 от 21.04.2011г. / вх.№2379-з от 26.04.2011г.), согласно которым: «...ЗАО «Волгоград-GSM» признает направление 14.12.2010г. смс-сообщения рекламного характера на номер <...> через СМС-центр ЗАО «Волгоград-GSM» (номер <...>). Подтверждением согласия абонента на получение указанной информации ЗАО «Волгоград-GSM» не располагает. В практике ЗАО «Волгоград-GSM» подобное нарушение произошло впервые. Нашей организацией предпринимаются все меры по недопущению СПАМа, как технические так и организационные. По факту отправки вышеуказанного сообщения нами проводится проверка, по результатам которой будет решаться вопрос об усилении контроля за соблюдением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». ЗАО «Волгоград-GSM» сожалеет о доставленных господину Н. Д.М. неудобствах и готово принести ему свои извинения в связи с произошедшим инцидентом. номер <...> закреплен непосредственно за СМС-центром ЗАО «Волгоград-GSM», поэтому договора на оказание услуг с абонентом +7 902 3700274 не существует...».

Распространенная в адрес Н. Д.М. информация подпадает под понятие «реклама» определенное статьей 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ. Реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с

использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объект рекламирования – товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Таким образом, указанная реклама содержит нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Как пояснил на рассмотрении дела №7226-11/8 представитель ЗАО «Волгоград-GSM» Кузнецов А.П. по доверенности №00003/а от 14.04.2010г. от СМС-центра +7 902 3700274 в адрес Заявителя было направлено лишь одно смс-сообщение – 14 декабря 2010г. с рекламой такси. Иных сообщений в адрес гр. Н. Д.М. направлено не было.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 настоящего Федерального закона.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу услуг такси, распространенную ЗАО «Волгоград-GSM» без получения предварительного согласия абонента Натариуса Д.М., поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать ЗАО «Волгоград-GSM» предписание, в связи с устранением указанного нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России Артамоновой О.Н. для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 26 апреля 2011г.

Решение изготовлено в полном объеме 12 мая 2011г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.